✠

*JESVS, MARIA, JOSEP.*

# POR

## LA ILVSTRE MARQVESA DE MIRASOL.

## CON

## DOÑA LVTGARDA ALFONSO, Curadora de Doña Vicenta Maria Cruilles, y el Padre Salvador Cruilles, de la Compañia de Jesvs.

*SOBRE*

*Que se deben desestimar los Articulos formados por la parte, y conocer, y juzgar la causa principal de suplicacion.*

1 

Viendo obtenido la Ilustre Marquesa sentencia à su favor en la Real Audiencia de Valencia, publicada en 11. de Agosto 1671. contra el quandam Don Onofre Cruilles, en el pleyto sobre la succession del Lugar de Guadasequies, y demàs bienes, incluìdos en el Vinculo instituìdo por el quondam Don Raymundo Sanz de la Losa, suplicò de ella Don Onofre; y aviendo introducido la causa en este Sacro Supremo Consejo, con Real sentencia, publicada en 12. de Mayo 1677. se revocò aquella, y declarò à favor de Don Onofre.

2. De esta vltima Real sentencia se valiò la Marquesa del remedio de suplicacion en 24. de dicho mes de Mayo 1677. ofreciendo, y prestando la caucion acostumbrada, y no siguiò, ni concluyò el pleyto, hasta que aviendo faltado Don Onofre, deseando la Marquesa proseguirle, puso en su nombre pedimiento Joseph Revert en 18.



de

de Enero, mas cerca passado en el pleyto, fol. 72. suplicádo à su Mag. fuesse servido conceder Reales letras citatorias con las clausulas, ibi: *A V. Mag. pido, y suplico, en quanto menester sea; y en favor de mi parte por Derecho estè establecido, instaurar dicha causa, y pleyto de suplicacion, y por retardada concederme Reales letras citatorias.* Y mas abaxo, ibi: *Implorato Iudicijs officio, & omni meliori modo, &c.* Y al pie fue hecha la Real Provision: *Admissa supplicatione in quantum fiant litteræ supplicatæ in forma solita.*

3 Y despachadas las Reales letras citatorias, se notificaron à Doña Lutgarda, curadora de Doña Vicenta Maria, y al Padre Salvador Cruilles, si sua putaverint interesse, y en nombre de estos se mostrò parte en el pleyto Isidoro Hervas, y despues la Marquesa alegò agravios de dicha Real, y Suprema sentencia, y concluyò el pleyto para difinitiva: se ha seguido, que dicho Hervas en el referido nombre diò dos pedimientos en 27. de Julio, mas cerca passado, à fol. 96. y 98. y en el primero suplicò se sirviesse su Mag. declarar aver quedado el pleyto de suplicacion con el vicio de dessercion, por no averse concluìdo intra annum; y en el segundo, que no tendria lugar la pretendida instauracion (que supone se necessitaria para la prosecucion del pleyto) hasta tanto que primero se conociesse sobre la instancia de pretendida dessercion.

4 Y en otro pedimiento de 3. de Agosto, mas cerca passado, fol. 103. pidiò dicho Hervas se mandasse declarar no poder proseguirse el pleyto de suplicacion, ni concluìrse, menos que fenecido el pretendido Articulo (que dize estaria pendiente) de instauracion de fatales; y que este no se podria concluìr, sin que primero se declarasse por desierta la causa de suplicacion, formando sobre lo dicho Articulo; y pretendiendo, que por quanto la Marquesa tendria pedida instauracion, avria renunciado al derecho que tenia de seguir el pleyto principal ommisso capite dessertionis.

5 En conformidad de este hecho, parece afiança la parte otra su dictamen en el *fuero 7. Rub. de appellat.* segun lo alega en sus pedimientos, y solo se ofrece hac in re dilapidar, si la satisfaccion que se ha dado por parte de la Marquesa, en la peticion del fol. 105. es el resorte de esta materia, no arida, al parecer, de fundamentos por entrambas partes.

6 Los que motivan la pretension de la otra, consisten en dezir, que si bien la Marquesa suplicò de dicha Suprema sentencia, dentro el termino de la ley, no la prosiguiò, y concluyò dentro el año, ni muchos despues, por lo que avria quedado desierta la causa, y la Suprema sentencia firme, y valedera, sin la contingencia de la revista, mayormente no aviendo alegado, ni probado esta parte causa justa, ni

ni impedimento alguno, que huviesse estorvado la prosecucion, y conclusion de las que recita, Ricci. *in collect. decis. collect.* 245. *ex Authent. ei qui appellat. C. de temporib. & reparat. appellat. cap. cum sit Romana, de appellat.* de iure Regio Castellæ *ex l.* 11. *tit.* 18 *lib.* 4. *Recopil.* ex Regio nostro Patruo *ex Pragmatica Regis Petri II. in extrauaganti Foror, cap.* 2. *fol.* 58. con la decis. y demàs fundamentos que refiere el señor Leon *decis.* 88. *à num.* 8. *& sequent. tom.* 1. *& decis.* 13. *num.* 8. *& sequent. tom.* 3. *in fine*, ibi: *Ex quibus fuit declarata dicta causa supplicationis interpositæ per dictum D. Iacobum Centelles decerta, quia non fuerat prosequuta iuxta Regiam Pragmaticam.* Y tambien considerado el pleyto en el tiempo presente, con ser sobre los mesmos bienes, ò cuerpo, la mesma quantidad, el mesmo derecho, la mesma causa de pedir, y la mesma condicion de personas, todo lo qual junto haze lugar à la excepcion de cosa juzgada, *ex leg cum quæritur,* 12. *cum duobus ll. sequent. ff. de except. rei iudicat.* & aliæ leges plurimæ eiusdem tituli, y la misma Pragmatica referida, ibi: *Quod lapso dicto anno ipsæ sententiæ in rem transeant iudicatam, & pro transactis in rem iudicatam habeantur, cap. fin. vbi gloss. verb. Admitto, & ibi DD. de except. in* 6. *cum plurib.* Surd. *cons.* 165. *num.* 11. *cons.* 173. *num.* 83. *cons.* 189. *num.* 10. *& cons.* 312. *num.* 1. Aponte *cons.* 9. *num.* 10. Sessè *decis.* 87. *num.* 81. Valenç. *cons.* 68. cum pluribus Giurba *decis.* 20. *num.* 162.

7 Que esta excepcion, por ser peremptoria *ex leg.* 3. *ff. de except. §. appellantur, inst. de except.* DD. quos refert Didacus Perez *in l.* 1. *tit.* 8. *lib.* 3. *Ordin.* Marant. *de ordin. iudic. part.* 6. *memb.* 9. *num.* 11. Rebuf. *de except. num.* 25. *& sequent. & in Comment. ad leg.* 135. *ff. de verb. signific. fol.* 510. *col.* 2. *in fine*; y en nuestro Reyno *ex Foro totes exception.* 4. *rub. de dilat. for. exceptio* 7. *&* 8. *rub. de probat.* impediria el progresso de la suplicacion, y conocimiento de la causa principal, y ante omnia se avria de juzgar super dessertione, re iudicata, & lite finita, ex ipsis iuribus, & traditis à Carol. de Gras. *de exceptionibus in præludio, num.* 61. *& sequentibus*, Tondut. *de præuent. iudic. cap.* 15. *num.* 23. *& sequentibus*, Burat. *decis.* 415. *à num.* 1. Carleval *de Iudic. lib.* 1. *tit.* 2. *disp.* 6. *num.* 7. Thomàs Triuis *decis.* 2. *num.* 6. *lib.* 1. Cancer. *variar. part.* 2. *cap.* 8. *num.* 59. *& cap.* 3. *num.* 126. *& part.* 1. *cap.* 18. *num.* 48. *&* 49. y el text. en la *l.* 2. *ff. iudicatum solui*, dice: *Litte mortua, nulla res est.*

8 Lo que se deberia oy atender, ne lites fiant immortales, pues no tuvieran fin las questiones, y pleytos, cosa totalmente contra la vtilidad publica, y prevenida en todo Derecho, *ex leg. properandum, C. de iudicijs, cap. finem litibus, de dolo, & contumat.* Solorçan. *de iure Indiar. tom.* 1. *lib.* 2. *cap.* 3. *ex num.* 7.

9 Y que si bien su Magestad puede prorrogar fatales, y dar vida à los pleytos, *ex dict. Foro* 7. empero que se avria de entender, ser-

uata

uata certa forma; esto es, que antes de cumplirse el año fatal, la parte lo pidiesse, pero no passados tantos años sin pedir prorrogacion alguna, que es nuestro caso, pues en este se deberia declarar primero la causa desierta, mayormente quando la Marquesa de recenti avria pedido prorrogacion de fatales, ò instauracion, por lo que avria renunciado al derecho que tenia de proseguir el pleyto de suplicacion, ommisso capite decertionis, y que tendria tambien à su favor la presumpcion del buen derecho en la causa principal, por la referida Suprema sentencia passada en juzgado, respecto de que tambien en este Supremo correrian los fatales, y perecerian las instancias por el transcurso de 18. años, por Derecho Comun, segun Farinac. *in fragment. crim. litt. L. num.* 401. con las limitaciones que trae *num.* 402. *& sequentibus.*

10 Y finalmente, que la parte de la Marquesa en la peticion que pidiò las letras citatorias avria pedido instauracion de la causa, y pleyto, por cuya razon se deberia conocer primero, sobre si se deberia instaurar, ò no, como Articulo peremptorio à la causa principal, ex iuribus suprà relatis, de forma, que la parte contraria insiste en que ante todas cosas se deben declarar los dos Articulos que ha propuesto; que el vno es, sobre que se deberia juzgar la causa por desierta, pues tendria renunciado la Marquesa al derecho que tenia de proseguir la suplicacion, y instar su declaracion ommissa decertione, por quanto avria antes de proseguir el pleyto pedido la instauracion; y el otro es, sobre que debe denegarse la instauratoria que supone instada, à peticion de la Marquesa.

11 Que los fatales corran en los Supremos, Principisque Consistorio, assi como en los demàs Tribunales, parece podria defenderse, *ex dicta leg. properandum, C. de iudic. § censemus*, donde se preceptua fenecerse las causas por el transcurso de tres años, passados los quales no puedan los Juezes extender el termino, ni exercer el conocimiento de ellas, ibi: *Sed omnes Iudices, siue in hac alma Vrbe, siue in Prouincijs maiorem, siue minorem, &c.* D. Juan Francisco de Ponte *cons. 62. lib.* 2. escriviò por el Duque de Torremayor, contra el Duque de Suecia, y obtuvo en favor de la dessercion, ex quo fatalia locum vindicarunt in Collaterali Neapolis Concilio, que es Supremo, y Consistorial; la qual decision refiere Marin. *decis.* 578. defiende lo mismo Muscatell. *in praxi Sacri Concilij, lib. 2. part. 2. gloss. conceduntur, num.* 11. Rovit. *in Pragmat.* 53. *num.* 3. *de offic. Sacr. Reg. Concil.* Sanfelic. *decis.* 144. *num* 16. Hector. Capic. Latr. *decis.* 68. *num.* 13. quos citat, & sequitur D. Franc. Reuert. *in obseruat. ad decis. Marinis in dicta decis.* 578. *num.* 1. *& 2. & ipse resolut. iur. lib. 2. cap. 79. per tot.* Grammaticus *decis.* 13. Mastrill. *decis.* 67. *n.* 18. Vrsill. in Addit. ad Afflict. *decis.* 78.

num.

*num.*1. Vincent. de Franch. *decis.* 646. si bien in fine dize, ibi: *Hic punctus non fuit decisus*; y otros que recopilò Carol. Petra *super Ritib. Magn. Cur. Vic. Ritu* 260. *num.* 34. *tom.* 2. *omnino videndus*, y à *Ritu* 248. *num.* 37 *in fine* refiere la decis. de Marin. 178. por los fundamentos de Ponte *dict. cons.* 62. que recita Galeota, que escriviò contra de Ponte *in fine de la controuersia* 19. *lib.* 1. *controuersiarum illustrium.*

12 Al contrario, que los fatales no corran in Supremis, parece se prueba *ex Auth. sed, & lis, C. de tempor. & repart. appellat.* Paulus de Castro *in leg. fin. C. eodem, gloss. in leg. fin. C. vbi Senatus, vel clas*, con graves fundamentos lo defendiò Galeota (aunque perdiò la causa) *d. controuers.* 19. Francis. Marc. Guido Pap. Afflict. y Tofredo in locis citatis à Marinis *in dict. decis.* 178. y à mas de estos son expressas decisiones la 78. de Afflict. vbi Ricc. *in Add.* idem Afflict. *decis.* 79. & alijs quas resitat Pisanel. *in addit. ibidem*; Marinis *decis.* 178. *in fin. tom.* 1. ibi: *Fuit omnium voto decissum quod appellatio non erat desserta, sicque fore procedendum ad vlteriora in causa*; y aunque alli mesmo se deliberò se publicasse la Pragmatica (que es la del año 1539. publicada en Napoles, que refiere Vrsill. *in addit. ad dict. decis.* 78. *de Afflict. num.* 1.) para que se entendiesse en adelante correr los fatales, etiam in Principis Consistorio, tamen como en nuestro Consejo Supremo no ay tal Pragmatica, ni Fuero, que le comprehenda; non immoror. Thesaur. *decis.* 10. *num.* 16. ibi: *Et facit ratio quia regulariter in causa coram Principe, & Rege agitata non currit instantia, vt per Bursat. cons.* 2. *num.* 4. *lib.* 1. *Menoch. de arbitr. iud. lib.* 1. *q.* 8. *num.* 22. *& in spetie, quando lis est coram Senatu, consuluit Nata cons.* 383. *per totum, & ita in Senatu Parisiensi obseruari, &c.* Sanfelic. *dict. decis.* 144. *in fine*, ibi: *Fuit decissum esse dandum terminum loco secundi benefitij*, Hector Capic. Latr. *decis.* 123. *num.* 4. & 11. con muchos fundamentos Carleval *de Iudic. lib.* 1. *tit.* 1. *disp.* 2. *q.* 7. *sect.* 3. à *n.* 443. & alij apud dictum Capic. Latr. ibidem, Cappell. Tholosan. *in decis. Canonic. quæst.* 488. *in fine.*

13 En el Tribunal de la Gran Corte de Sicilia se observa lo mismo, y sin embargo de que en Cortes se suplicò al señor Rey Don Alfonso corriessen los fatales, atento que la asistencia de los señores Reyes no era personalissima en Sicilia, se decretò por su Magestad *in Cap.* 521. de los de aquel Reyno, ab eodem Rege, ibi: *Placet quod seruetur styllus, & consuetudo M. R. C.* y Cumia. *in prax. in term. Ritus Siciliæ, cap.* 43. *num.* 7. dize ibi: *Præterea ex styllo Magnæ Curiæ, sententiæ reuideri possunt, non solum infra bienium, sed & post bienium quandocumque; & cum fuisset supplicatum Regi, quod conderet vt infra bienium tantum reuideretur, noluit concedere, sed expressim declarauit, quod seruetur styllus dictæ Magnæ Curiæ, vt in Cap. Regni Regi Alphonsi, num.* 128.



&

*& 129. adeo quod hodie infra 30. annos, sententiæ reuideri possunt*; y es la *decis.4.* de Tapia *per tot.*

14 Y aunque parece en lo general aver variedad de textos, y opiniones, que han podido excitar alguna duda, pues como dize Capic. Latr. *dict. decis. 123. num. 11.* ibi: *Discussa pluriès hac causa, fuit valdè inter nos dubitatum de primo Articulo, si instantia currat in S. C.* en lo particular de nuestros terminos (salvando la justificada, y erudita censura de este Supremo) se entiende deberse discurrir, y juzgar por cierto, y fixo lo alegado por la Marquesa, en la referida peticion del fol. 105. que consiste en la distincion de los dos casos siguientes.

15 El primero es, quando se reconocen las causas, y pleytos que penden en grado de suplicacion, de sentencias dadas por la Real Audiencia, ò otro Tribunal inferior, para este Supremo Consejo.

16 Y en este caso se ha de distinguir hoc modo, ò la suplicacion de la sentencia dada en la Real Audiencia, ò otro Tribunal inferior, se introduxo, y concluyò en este Supremo, ò no; si se introduxo, y concluyò, no quedaria la causa desierta, aunque aliàs en la Real Audiencia huviera passado el termino de la Pragmatica; pero si no se introduxo, ni se hizieron las debidas diligencias de parte del Suplicante, quedaria desierta la causa, que es la especie del señor Leon *in dict. decis. 88. per tot & n. 14.* ibi: *Dictus enim D. Mathias post prouisionem factam die 7. Maij 1610. qua fuit admissa supplicatio non adhibuit debitas diligentias introducendo dictam causam in Sacro Supremo Regio Consilio, quod si fecisset causam prosequi, & finire potuisset intra annum.* Y lo mismo se deberia dezir, aunque se introduxesse, y concluyesse dentro el año, como fuesse dentro el termino de la citacion, y despues no se cuydasse de mas diligencias, quia non in termino habili, que es la *decis. 15.* del señor Leon *tom. 3. per totam, præcipuè à num. 9. ad fin.*

17 Esta misma especie se sigue hoc modo, supongo que el Suplicante quiere en este Supremo Consejo proseguir la suplicacion despues de aver passado el año fatal, y aun algunos años, y la otra parte opone la excepcion de no aver cumplido con lo dispuesto en la Pragmatica, y que la causa se declare por desierta ante todas cosas; hoc in casu distinguendum censeo, v.g. el Consejo en vista de la original justicia (que la reconoce en lo principal) vè que la sentencia es injusta, ò nula, y en tal caso no cuyda de desercion, ni fatales algunos; y sin embargo de la oposicion, passa à la declaracion en difinitiva de la causa principal (y en estos terminos, aun en este primer genero de suplicaciones, entiendo hablan los textos, y autoridades referidas, que dizen no correr fatales in Supremis, vbi neque curatur de desertione) ò en vista, y reconocimiento de la original justicia, y derecho en lo principal, juzga por justa la sentencia; y en tal caso no se pas-

passa à la declaracion de la suplicacion, sino que ante todas cosas se juzga, y declara sobre la desercion, & manet causa deserta (y en este caso entiendo hablan los textos, y autoridades, que dizen, que in Supremis currunt fatalia) es la especie del señor Leon *decis.* 107.*per tot. præcipuè à n.6.ad* 14. y Juan Bautista Mucci *in addit.ad decis.Sanfelic. lib.*1.*decis.*6.*n.*23. ibi: *Secundus casus erit, cùm reclamans, vel intra biennium supplicationem non porrexit, vel vlterius prosequutus non est causam reclamationis; tunc enim quia reclamans ostendit negligentiam, quæ ex tam longo præsumitur, videtur dubitari posse de cursu fatalium, quare cum Sacrum Consilium procedat, sola facti veritate inspecta, vt videat an id ex negligentia acciderit, an reclamantis impotentia, pro qua nulla aferri potest prompta probatio, solet semper iustitiam causæ prælibare, non vt illam decernat, quia super illa non pronuntiat decretum; sed vt ex illa videat, an reclamans ideo fatalia labi permisserit, quia causa carebat iustitia; eamque denuo ad lucem reuocauit, vel aduocatorum consilio, vel alia parum licita industria. Vndè si tantus Senatus causam viderit iustam, illam ex ipsis actis reuideri decernit, cùm tunc arguat, reclamantem non prosequutum iura sua ex mera negligentia, sed ex impotentia, quæ probari non poterit, quare ne iustitia vlla tẽporis præscriptione pereat, illam reuidere iubet ex ipsis actis; sin autem iniustam viderit, pronuntiat desertam appellationem ob fatalium lapsum, quia tunc suponitur ex causæ iniustitia, reclamantem fatalia labi curasse, hacque ratione, apud præfatos omnes DD. videbis semper in casu fatalium iudicando, Sacrum Consilium voluisse principalis causæ instantiam degustasse, & idcirco credo fuisse declaratam desertam appellationem in casu relato à Galupp. part.*3.*cap.*4.*num.*53.

18 A esta missma especie se puede adaptar, ab argumento, la pōderacion, de que si bien es verdad, que el actor no puede renunciar la lite inuito reo, y que si tal hiziesse, y el reo se opusiesse, diziendo no se deberia conocer del Articulo sobre la renunciacion, sin embargo de ser excepcion perimens causam, ad tradita per Burat. *decis.*415.*n* 1. Beltramin. ad Ludouis. *decis.*470.*num.*17. Cancer. *variar. lib.*3.*cap.* 15.*de renuntiat.à num.*177. Tondùt. *de præuent. Iudic.cap.*15.*nùm.*1.2. *&* 23. cum alijs Carleval *de Iudic.lib.*1.*tit.*2.*disp.*6.*num.* 7. sino que se passasse à juzgar sobre la causa principal, Cancer. *vbi proximè num.*187. ibi: *Posset reus petere quod procederetur ad diffinitiuam, &c.* con todo esso, si por el conocimiento de la causa le pareciere al Júez no aver fraude, ni interès considerable, puede passar à la declaracion de la causa, ex celebri doctrina Tonduti Sanleger. *in dict.tract.de præuent. Iudic.cap.*6.*num.*13. *y* 14. y assi fue declarado en la Real Audiencia de Cataluña, sententia omnium voto, contrario imperio, & forma, publicada en 20. de Diziembre 1655. referente Ludovico Ferrer sub auditione del Noble D. Miguel de Cortiada, in fauorem Nobilium

con-

coniugum de Recadell, contra D. Michaelem Salva, procedendo ad ſupplicationem, non obſtante renuntiationis Articulo; y como dize el miſmo Cancer. *ibidem, num.* 180. ibi: *Verum & contra eandem perſonam, fieri poſſe dictam renuntiationem, refectis expenſis, vbi nullum eius conſiderabile intereſſe vertitur.*

19 Eſte argumento ſe pone tambien para ſatisfaccion de lo que la otra parte alega; que la Marqueſa avria renunciado al derecho que tenia para proſeguir el pleyto, y cauſa principal, y conocer el Conſejo de la ſuplicacion, ommiſſo capite deſertionis, y ſin atender à fatales algunos, ex quo en la referida peticion, en que pidiò las letras, dixo: Que en quanto meneſter fueſſe ſe inſtauraſſe la cauſa; reſpeto, de que caſo negado, huviera avido tal renuncia, pueſto que ſi ſe confirmaſſe la ſentencia, le avria de dar ſatisfaccion à la otra parte de todas las coſtas, provt iuris eſt; pregunta eſta parte, à quo grauamine, inſiſte ſobre que no ſe declare la ſuplicacion? Siendo aſsi que en ella tiene reſervado, è intacto todo ſu derecho, aun en caſo de no ſer deſierta la cauſa; y por eſta razon Donat. Anton. de Marin. *in deciſ.* 535. *in fine.* dize, ibi: *Si vero declaratur non eſſe deſertam, vtriuſque partis conſeruatur ius, quod poſtea in cauſa principali diſcutitur.*

20 No ſe duda que quando vno conviene, y conſiente en ſer convenido por vn juyzio, ſe tiene por renunciado qualquiera otro, que le pudiere competer, *ex l. Prætor* 13. *§. fin. ff. de vacat. & excuſat. mun.* ibi: *Semel enim agnoſcendo iuditium renuntiat excuſationi, l. præſcriptiones* 13. *C. de exceptionibus*, docet Carleual *de iuditijs, lib.* 1. *diſput.* 2. *n.* 374. *ante med.* Pero eſto fuera ponderable quando la Marqueſa huviera ſido convenida en tal propoſicion, y huviera conſentido expreſsè, vel tacitè, que es la eſpecie de eſtos textos, Carleu. ibid. & Paulus Gallerat. *de renuntiation. tom.* 2. *renuntiat.* 34. *n.* 11. Y tambien quando ſe hallàra renuncia por la Marqueſa; pues de aver dicho, que en quanto meneſter fueſſe ſe inſtauraſſe la cauſa, no fue viſto apartarſe de que el Conſejo la reconocieſſe provt de iure ſtabilitum eſt, por radicada en eſte Supremo, y ſin la neceſsidad de inſtauracion alguna; y es expreſſo texto con la materia, y ſus concordantes, la *ley deſtitiſſe* 21. *ff. de minorib.* ibi: *Deſtitiſſe autem videtur, non qui diſtulit, ſed qui liti renuntiauit in totum.*

21 Y aſsimeſmo aun para la tacita renuncia avia de aver precedido interpelacion, por la qual huviera ſido convenida, y requerido la Marqueſa, para que eligieſſe el juyzio, y entonces ſi huviera elegido expreſſa, y formalmente el de la inſtauracion, no pudiera dexarle de ſeguir, *ſunt iura in cap. non ne de præſumptionib. ibi gloſſ. & DD. ex regul. quod ſemel de regul. iur. in* 6. *& regul. via quam eligiſti tibi pateat, ex l. ſi mulier, §. fin. ff. quod metus cauſa, cum pluribus*, Farinac. *in prax.*

*part.*

*par.6.q.175.n.199.*Mar.Anton.*variar.lib.2.resol.*17.*n.*8.Grat.*discept-tat.*118.*n.*49.*&* 50.Valenç.*consl.*49. *n.* 11. y esto deberia aver sido executado para la renuncia,con especial poder, Valeron. *de transact.* con la autoridad de Olea *tit.*4. *q.* 5.*num.*38. ibi : *Vbi generaliter statuit Administratorem,vel Procuratorem liberam administrationem habentem donare non posse,nec actionem cedere,nec liti,aut instantiæ renuntiare.* Vrceol.*de transact.q.*12.*n.*21.*ad* 24.puesta formiter la accion , y conocido de ella,y de su contradiccion el Juez,como lo dize el texto capital *in Authent. qui semel , C.quomodo , & quando Iudex sentent. prof.*ibi: *Qui semel actionem proponit,siue conuentione iuditiaria,siue præcibus Principis oblatis , Iudicique insinuatis,& per eum aduersa cognitis necesse habet vsque ad finem litem exercere*;y aũ toda esta disposicion se limita,en caso de averse reservado el derecho,quo tunc potest variari,etiam electa vna via,Cancer.*var.lib.2.cap.*10.*num.*47. *&* 48.nada de esto ay en el caso presente;no ay accion,ni instancia formal puesta, y aun por esso no ay lite alguna contestada ; tampoco ay renuncia tacita,ni expressa,porque no ay sugeto sobre que se pueda fundar, ni por accion voluntaria,ni por interpelacion ; tampoco ay poder especial,porque no se avia de celebrar tal acto,como en la realidad no se ha celebrado;solo ay el que se execute lo que fuere de derecho; ergo.

22 La forma con que se pidiò fue,que se instaurasse la causa en quanto menester sea , y en favor de la Marquesa por derecho estè establecido,como queda dicho *num.* 2. que es dezir , *peto ius , & iustitiam ministrari*,de qua clausula Scac.*de Iuditijs,cap.* 50.*num.*26.Escouar *de ratiocin.cap.*38.*num.*12.y Gail.*in prax.abseru.lib.*1.*obseru.*61. *num.*11.*&* 12.ait: *Per hanc clausulam intelligi intentatum omne remedium,omnemque actionem.* Luego si en derecho , segun lo ponderado en este papel,no se necesita de instauracion,no puede causar perjuizio alguno dicha peticion, ni por ella fomentar la parte otra renuncia,ni duda alguna;à mas,que dicha forma de pedir junta con la clausula de implorar el oficio del Juez,& omni meliori modo(à mas de las virtudes que tiene,en que libellus in casu dubio intelligatur prout est actori fauorabilior ex Marant.*de ordin.Iudic.p.* 6. *memor.*3. *num.* 16.y otros, Scac.*de Iudic.caus.ciuil. cap.* 50.*n.*27. Peguer.*in prax.crimin.& ordin.Iudic.ciuil.cap.*26.*rub.*8.*num.*4.y tambien que se entienda intentado el mas apto,y necessario remedio,Azin.*in sua praxi,§.* 4.*cap.*4.*num.*7.como el que actus, qui non valet eo modo , quo factus est, valet, & tenet eo modo, quo potest, etiam per supplicationem,ex Bart.& Immol.*in l.cum pater,§.filius matrem,ff.delegat.*2. & alijs, Tiber.Decian.*respons.*57.*num.*22.cum alijs,Cancer.*variar.lib.*2. *cap.*14.*de procurat.num.*145.facit vt Iudex possit officium suum im-



per-

pertiri, Paz *in sua prax. p. 1. tom. 1. temp. 4. num. 26.* Azeued. *lib. 4. Recopil. tit. 2. in rub. à num. 19. ad 24.* y otras que son vulgares) haze el sentido, *de provt visum fuerit Supremo Consilio*; lo qual solo denota lo que regularmente se dize, arbitrium boni viri, Abb. *in cap. quinta vallis de iur. iur. num. 23. vers. Venio ad secundum,* Menoch. *de arbitrar. lib. 1. q. 7. num. 41.* Luego dicha peticion concebida en la forma referida, no puede serle à mi parte de perjuizio alguno.

23 A mas, que conocida la diferencia que ay entre lo conveniente, y necessario; pues *necessarium est quod legi scriptæ congruit. Et conueniens est quod æquitati nititur, l. his, ff. de condit. & demonstrat.* Sanfelic. *decis. 289. num. 8. tom. 2.* dixera mi cortedad fue conveniente poner la peticion en aquella forma, aunque no fue necessario, por no aver ley, ni necessidad à que deberse ajustar; porque si bien el Principe tiene todo el derecho in pectore, *cap. 1. de constitut.* non vero in memoria, como ni tampoco tiene en la memoria todos los hechos; por cuya razon, como en los rescriptos, para que no incidan en vicio alguno de obrepcion, y subrepcion, se le hizo recuerdo del pleyto, y de su estado, y circunstancias, *ex glos. in cap. super litteris, verb. Litteras, de rescript.* vbi Felin. *num. 12.* Menoch. *de arbitr. casu 202. num. 4.* Ioan. Bapt. Coccin. *decis. 413. n. 4. cap. dudum de elect. cap. dilectus filius 5. vt lite pendent.* Capic. Latro *decis. 170. n. 59.*

24 El segundo caso es, quando se reconocen las causas, y pleytos que penden en grado de suplicacion de sentencias dadas, y publicadas en este Supremo Consejo, que es propriamente el de este pleyto.

25 Y en este caso no se necesita de distincion alguna, ni aun degustar de los meritos de la causa principal, para desestimar la pretendida desercion, respecto de que en este genero de causas no corren fatales algunos. Afflict. *dict. decis. 78. num. 1.* ibi: *In causa Firmani de Racaneto dubium fuit, vtrum sententia Sacri Consilij lata iam sunt ferè anni 18. à qua fuit reclamatum infra tempus, & præstita cautione de restituendo, &c.* y por averse proseguido se dudò, vt ibi: *Si dicta sententia possit revideri, vel transirit in rem iudicatam*; y *num. fin.* se declarò, ibi: *Ideo fuit visum Sacro Consilio, quod attentis prædictis, & etiam styllo Sacri Consilij, quod sententiæ Concilij, à quibus fuit reclamatum semper revidentur, non obstantibus temporibus appellationum, quod in dicta causa procedatur ad reuisionem.* Y Riccio *in addit. in dict. decis.* ait vt ibi: *Hoc dicit in summa hæc decisio, vt si per Sacrum Consilium fuerit sententia prolata, & fortè decem & octo anni essent transacti, in reclamationeque instatum pro sententiæ reuisione, licèt partes postea processerint ab bonorum diuisionem, tamen ijs non obstantibus etiam temporibus appellationum revideri potest iuxta styllum Sacri Consilij. Gram. decis. 13. num. 5. Franc. decis. 646.*

Ca-

*Carauit.in rit.252.num.1.& 15.Muscatel.in pract.Sacri Consilij, lib. 2.p. 2.Glos.concedantur, num.7.Peregrin.decis.Patau.97.num.23. & Parlad. rer.quotid.cap.fin.p.1.§.1.num.10.*Ioan.Anton.Pisan. *in addit. ad eundem.*Afflict.*decis.283.*ex omnium voto S.C.ibi: *Quod non obstante oppositione per emptionis instantiæ, stante styllo Sacri Consilij, procedatur ad sententiam.*

26 Y aunque este punto se quiera distinguir para el S.C. de Napoles, en que despues de la Pragmatica correrian las fatales, como dize el mismo Riccio *in collect.decis.collect.245.circa finem,*ibi: *Limita decimoquinto, & vltimo, vt non currant fatalia in causis reclamationum à sententijs Præfecti Prætorio,*vt in nostro S.C.&c. Afflict.*in decis.78.& dicit vnum verbum,*Capic.*in decis.109.nihilominus hæc limitatio non habet locum ex Decreto nouiter interposito per eundem S.C.vt apparet ex dedecis.Grammat.13.& simile huic Decreto statutum Gratianopoli,* vt per Guid.Pap.*in decis.*135.y Vrsil *in addit.ad d.decis.78.de Afflict.num.1.* dize vt ibi; *Nota quia hodie ex Decreto Sacr. Consil. confecto de anno* 1539 *fuit prouisum, quod hæc Pragmatica, de qua hic fit mentio, seruetur in eodem Sac.Reg.Consil.*&c sic in eo sine dubio currunt fatalia.

27 Se responde lo primero, que dicha Pragmatica solo tiene fuerça en el Senado referido, y aun no se podia estender al Supremo de Italia. Lo segundo, que en nuestro Supremo no ay otra semejante, Fuero, ni Decreto que tal prevenga, como queda dicho. Y lo tercero, que aun esta limitacion tiene contradiccion, como lo refiere Juan Bapt.Mucci.*in addit.ad decis.Sanfelic.decis.6.à num.12.* ibi: *Quo ad tertium in qua tota residet difficultas, videlicèt cum reclamans non terminat litem infra biennium, & triennium quæ tempora propriè dicuntur fatalia, sisi sunt Doctores nonnulli voluere in S.C. hæc fatalia non currere etiam attenta præfata Pragmatica, pro qua opinione acerrimè inter cæteros pugnarunt, Carleu.vbi sup.& Reg.Galeot.controu.19 n.20 to.1.* Mas abaxo cita los Autores de la contraria opinion, como son de Marin. Marot.Muscatel.y otros. Y aunque Muccio pretende conciliar estas opiniones con dezir, que la primera tendria lugar quando la causa se dexò de proseguir, y fenecer, no por culpa del suplicante, sino por las ocupaciones de los Senadores, *num.19.* ibi: *Sed mora tribuenda est Florentissimi ordinis occupationibus*; y que la segunda hablaria quando el defecto estaria de parte del suplicante, si bien en este caso se gustarian los meritos de la causa principal, vt est videre per ipsum *à num. 13.ad 26.exclusiuè*, non placet hæc consiliatio; porque si la mora se probàra por las ocupaciones, ò otras causas de los Juezes de los Tribunales inferiores, no huviera razon para que la causa quedàra desierta in damnum supplicantis, vel appellantis, & non ipsius culpa, como el mismo Muccio lo propone *dict.num.19.* ibi: *Duo igitur distinguendi*

*sunt*

*ſunt caſus. Primus erit,cum quis appellans à Curijs inferioribus ad Sacrũ Conſilium; vel à ſententijs ipſius Sacri Conſilij:* Y aſsimiſmo,ſi la mora procediera ex facto,& culpa ipſius ſupplicantis, vel appellantis, fruſtra quæreretur per Conſilium Supremum, vtrum in cauſa principali haberet iuſtitiam, vel non guſtando ipſius merita, para declarar la cauſa deſierta,ò la ſuplicacion,vt manet dictum. Y defiende el miſmo Muccio *num.* 23. en conſideracion de que ſi mora eſt ex parte ſupplicantis Pragmatica habet locum adhuc in Supremo, ſegun dicha conciliacion, y ſeria contra lo decidido en el miſmo S. C. teſte ipſo Sanfelitio *deciſ.*144. que ſin embargo de que por culpa del ſuplicante paſſaron once años ſin concluir, y fenecer la cauſa, y ſin pedir el ſegundo remedio, *vt ipſe num.* 15. ſe declarò vt in fine, ibi: *Fuit deciſſum eſſe dandum terminum loco ſecundi benefitij*, vbi idem Mucci *in add. num.* 4. y ſe contrarìa el miſmo Muccio por dicha conciliacion à quanto eſcrive *in add.93. à n.1. ad 6. excluſiuè.*

28 Luego preciſamente ſe deberàn conſiliar las dos opiniones referidas con la propria diſtincion de los dos caſos ya dichos, en que aun deſpues de la Pragmatica, y Decreto de ſu obſervancia, en el S.C. de Napoles corren los fatales, ſe entienda en las cauſas de ſuplicacion de otros Tribunales, ſegun la diſtincion ponderada, en cuyos terminos hablan los Autores, que dizen in Supremo currere fatalia, y cita Mucci *dict. deciſ.6. poſt num.*12. y que no corran los fatales, adhuc deſpues de la Pragmatica, en las cauſas de ſuplicacion de ſentencias dadas, y publicadas en el proprio Supremo Conſejo; y en eſtos terminos hablan Carleu. Galeot. y demàs; ya por la razon que trae Vrſil. *in add. ad dict. deciſ.78. de Afflict. n.4.* ibi: *Dico hoc eſſe ſpetiale in Principe, quod cauſa introducta in ipſius Conſiſtorio, fatalia non currant, vel quia ſic ei placuit, leg. quod Principi, ff. de leg. vel quod non omnium quæ à maioribus noſtris introducta ſunt ratio probabilis reddi poteſt, leg. non omnium, de legib.* ò ya porque no ſe diga ſe quita la defenſa por el extremo de la deſercion, como dize dict. Mucc. *in add. ad dict. deciſ.* 93. *Sanfelic. num.* 5. *in fin.* ibi: *Non enim tranſeundum eſt ab vno extremo ad aliud; ſicque, non indè, quia lites non protrahendæ ſunt, tollienda defenſio eſt*; con lo qual ſe ſatisface à dichos textos, *in leg. properandum, C. de Iudic. cap. finem litibus, de dolo, & contumat.* pues aunque in Conſiſtorio Principis non currant fatalia en las referidas cauſas, no ſe ſigue ſer immortales, ſino ſer eſpecial en el Principe, ipſas protrahere, vt reuideantur, & terminentur, ne tollatur defenſio.

29 La propria diſtincion propueſta en el numero antecedente conſidera Cappell. Tholoſan. *in dict. cap.*480. *de ſus deciſiones Canonicas*, pone la miſma eſpecie; y en reſolucion de los dos caſos, *à num.*8. *fin.* dize vt ibi: *Et finiri debet inſtantia ſupplicationis ſi coram Præfecto* in-

*intra biennium*, *dict. leg. vnic. C. de sent. Praef. Praetor. Si vero coram Principe, cùm hodie, dum causa pendet in Auditorio Principis, nulla fatalia currant, Auth. sed & lis, C. de temp. appellat.* § *ex insinuatione, de appell. perpetuo durabit illud tempus finiendi, & idem in Curia Parlamenti, sicut servatur, vbi numquam currunt fatalia*, Car. Petra Baron. *in com. sup. Ritib. Mag. Cur. Vicar. rit.* 248. despues de poner la question, y Autores, pro vtraque parte defendentes, concilia ambas opiniones en esta forma, aunque nò con tanta claridad, *à num.* 35. *ad* 37. y en esta conformidad se ha declarado, como lo refieren Aponte *cons.* 63. *num.* 31. *lib.* 2. & Gofredo *cons.* 14. quos recitat Ricc. *in add. ad decis.* 646. *de Franc. in fin.* y dize vt ibi: *Et fatalia in Sacro Consilio currunt etiam iuxta Pragmaticam appellationum tempora, licèt appellatio ipsa procedat, quando appellatio esset introducta in Sacro Consilio ab inferiori Curia. Non tamen in supplicatione à sententia Regia, & ita fuit decissum in Sacro Consilio, vt testatur Gofred. cons.* 14. *Aponte loco citato, num.* 31. *in princip.*

30 Esto mismo tiene confessado la parte otra, respecto de que en peticion de 3. de Agosto passado, in processu fol. 103. alega, y dize, ibi: *Y que para proseguir aquella* ( habla de la suplicacion ) *no se valiò del derecho que podia alegar de q̃ en este S.S. y R. Consejo ommisso capite desertionis, podia difinitivamente conocer, y declarar dicho pleyto de suplicacion*; de que se infiere reconocer lo insubsistente de la deserciõ, y esta se cõvence, pues si los fatales no estàn en vso en los Tribunales Reales de estos Reynos de Castilla, vt atteſtantur Gregor. Lopez *in leg.* 9. *tit.* 6. *part.* 6. *gloss. Tres años*, y Iuan Gutierr. *de iuram. part.* 3. *cap.* 5. *num.* 4. y en los Tribunales de Napoles, y Sicilia, no corren, como se ha visto, què deberèmos dezir de vn Consistorio tan singularisimamente Supremo de todos, y aùn de aquellos? Y en quanto dize la parte otra, que la Marquesa no se ha válido del derecho que tenia, recibe equivocacion, pues antes bien no se ha valido de otro, que de la potestad de este Supremo en conocer de la suplicacion ommisso capite desertionis, como se vè en el formal pedimiento, que vnicamente fue se concediessen Reales letras, cómo causa, ò pleyto retardado; y asi se proveyò.

31 Y segun estas limitaciones se manifiesta, que el Fuero 7. *de appellat.* solo habla del primer caso que se ha propuesto; esto es, de las causas de suplicacion, y introduccion, y no de las radicadas en este Supremo eo de suplicacion de sentẽcias dadas en este Consejo, segun parece por sus palabras, que reducidas en Castellano, dizen vt ibi: *Otrosi, Señor, por quanto sucede algunas causas de suplicaciones, y apelaciones per lapsum fatale, ò por el tiempo prefingido por la Pragmatica del alto Rey Don Pedro ( la qual no es Fuero ) se pueden dezir desiertas: no*



co-

*cosa menos empero de justicia V.Mag. que es fuente de Iusticia, porque aquella no padezca, y pueda ser hecha à los subditos, y vassallos de V.M. puede muy bien de plenitudine suæ Regiæ Maiestatis instaurar los fatales, ò el tiempo de justicia, y por la dicha Pragmatica, otorgado para proseguir las dichas causas de suplicaciones, y apelaciones, que son estadas introducidas en el S. y R.C. de V.Mag. como en aquel de Iusticia, non currant fatalia, ni el tiempo prefingido para proseguir las causas de suplicaciones, y apelaciones, por presumirse de justicia los DD. del S.C. de V.Mag. estar ocupados en negocios de gran importancia: por esso el dicho Braço Eclesiastico suplica à V.Mag. sea merced de aquella proveer, y estatuir, poder, y deber otorgar por V.Mag. instauratorias de las causas de suplicaciones, que seràn introducidas en el S. y R.C. è serà declarado esser desiertas, y otorgar aquellas à aquellos que las demandaren; y esto sea entendido, y se entienda, assi en los hechos, y negocios passados, presentes, como es deveni deros. Place à su Magestad.* Pues por dicho Fuero se dispuso pudiesse su Magestad instaurar las causas de suplicacion, que se introducẽ en este Consejo, suponiendo, q̃ en las causas de suplicacion de sentencias dadas en este Supremo, nõ currunt fatalia; y aun por inspeccion del mismo Fuero se reconoce, que la expression que ibi se lee de causa desierta, solo fue para denotar el caso mas fuerte, que es el de estar las causas de suplicaciõ, y introduccion, ya declaradas desiertas, para assegurar, que aun estas podia, y debia instaurarlas su Magestad, como à fuente de Iusticia, y no porque se requiriesse pro forma la declaracion de desercion para instaurarlas, como ha alegado la parte otra; con que dicho Fuero no se adapta à nuestros terminos, pues la presente causa que se sigue, no necessita de instauracion, como queda fundado; y la inteligencia, y mente del Fuero, vnicamente es la contenida en este papel, y que esta parte tiene alegado por satisfaccion en los autos.

32 Con lo qual parece, que ora sea gustando de los meritos de la causa principal, ora sea sin su vista, y reconocimiento, segun la distincion referida, se debe declarar la suplicacion, desestimando los Articulos puestos por la otra parte, como assi lo espera la Marquesa. Et ita censeo. Salva S.S.S.D.C.

*El Doct. Vicente Iaudenes.*